✠

# POR

## EL LICENCIADO Don Pedro Lopez Castillo Cauello y Vinuesa, Presbytero, vezino de la Ciudad de Alhama.

*EN EL PLEYTO*

CON FRANCISCO DE VINVESA, Clerigo de primera Tonsura, vezino de la Villa de Iayena.

Y CON EL LICENCIADO CARLOS Perez del Aguila, Beneficiado de los Lugares de Guetor, y Caxar.

Y CON DON PEDRO LVYS CAVELLO, Clerigo de menores Ordenes, vezino de la Ciudad de Murcia.

(✠) *SOBRE* (✠)

La succesion de la Capellania que se referirà.

N. 1. EL HECHO PVNTVAL deste pleyto consiste. Lo primero. Que el Licenciado Pedro Fernandez de Vinuesa, Canonigo que fue de la Santa Iglesia de Granada, en virtud de poder q̃ le auia otorgado Fr̃acisco Ferñadez de Vinue-

Vinuesa su hermano, difunto, y Fräcisca Fernãdez de Vinuesa, viuda, muger q̃ fue del susodicho, y por si mesma, por escritura publica, su fecha en 26. de Agosto de 1539. fundaron vna Capellania colatiua *de los bienes de ambos, marido, y muger*, que tenian en dicha Ciudad de Alhama, que mencionaron, en que pusieron las clausulas siguientes.

1. *Clausula.* 2 *HAzemos, è instituimos vna Capellania perpetua, que se sirua, y cãte en la Iglesia Mayor de Alhama, y en la Capilla que alli tenemos, y auemos fecho, con obligacion de dezir cinco Missas rezadas en la dicha Capilla cada semana.*

2. *Clausula de Capellan.* 3 *NOmbramos por Capellan de esta Capellania à Iuan de Vinuesa nuestro sobrino, hijo de Iuan Fernandez de Vinuesa, que llamamos tambien Bartolome.*

4 ¶ *Y en tanto que es SACERDOTE, suplicamos al Ilustrissimo señor Arçobispo, mande, que lleue de la renta de los dichos bienes quatro mil marauedis cada vn año, con que estudie, y lo demas que rentaren los dichos bienes, lo lleue el Capellan que siruiere dicha Capellania, hasta que el dicho Iuan de Vinuesa sea de edad de CANTAR MISSA, è si no quisiere cantarla, è seruirla, sea Capellan el que yo la dicha Francisca Fernandez nombrare.*

3. *Clausula de Patronos.* 5 *ENombramos por Patronos perpetuamente, para siempre jamàs, a los señores Deã, y Cabildo de la Santa Iglesia de Granada, y a los Padres Priores que son, ò fueren en los Monasterios de San Geronimo, è Santa Cruz de esta Ciudad: con tanto, que los señores Dean, y Cabildo no tengan mas que vn voto igual con cada vno de los dichos Priores.*

4. *Clausula de nombrar Sacerdote.* 6 *ECada que vacare la dicha Capellania, è tãtas quantas vezes ouiere vacacion de ella, puedan elegir, è nombrar vn Capellan SACERDOTE, buen Eclesiastico, honesto, y de buenas costumbres, y al que nombraren, todos*

*dos tres, ò los dos de ellos, conformes dèn su presentacion, paraque el Prelado de la Santa Iglesia, ò quien sus vez estuuiere, haga en èl colacion, e institucion Canonica de dicha Capellania.*

5. *Clausula, prefiere Predicador.*

7 E *Queremos, que concurriendo opositores, se prefiera el Predicador a los otros; por la necessidad que ay en Alhama de Predicador que predique Quaresma, y Auiento.*

6. *Clausula, para que el Capellan sirua por su persona, sin cometerlo a otro.*

8 E *Queremos, que el tal Capellan, ò Capellanes que fueren de la dicha Capellania, la SIRVAN por sus personas, sin lo cometer a otro.*

7. *Clausula, a fauor de los parientes.*

9 Y *Assimesmo queremos, que el Clerigo de nuestro linage, que se opusiere a la dicha Capellania, llamandose Vinuesa, ò Cauello, sea preferido ceteris paribus, y que esta orden se tenga perpetuamente, para siempre jamàs.*

8. *Clausula, para que assista a el Coro el Capellan.*

10 Y *Mandamos, que los Capellanes que siruieren la dicha Capellania, cada vno en su tiempo sean obligados a assistir, e assistan, y esten en el Coro de la dicha Iglesia mayor de Alhama todos los Domingos, e Fiestas, è ayuden a oficiar la Missa mayor, e visperas, y si no lo hizieren, sean multados prorrata de la renta de ella, &c.*

9. *Clausula, para que el Capellan no sea Beneficiado.*

11 E *Queremos, que el Capellan, ò Capellanes que siruieren la dicha Capellania, no puedan tener Beneficio en la dicha Iglesia de Alhama, ni su termino; pero bien permitimos que pueda tener el Curato de ella, cometido por el Prelado.*

12 ¶ Lo segundo se supone, que dicho Iuan de Vinuesa, primero nombrado a esta Capellania, estudiò, y se graduô de Bachiller, y fue Sacerdote, por cuya muerte en 28. de Mayo de 607. se pusieron editos a esta Capellania, con relacion *de q̃ era Sacerdotal*, y se opuso a ella otro Bachiller Iuã de Vinuesa, à la saçon Presbytero, viznieto de Iuan Fernandez de Vinuesa, hermano de dicho Canonigo, y de Francisco Fernandez de Vinuesa, Fundador, y se le hizo colacion de ella dicho año.

13 ¶ Lo tercero, que auiendo muerto el ſegundo Capellan, por el año ſiguiente de 623. ſe opuſo a eſta Capellania el Licenciado Iuan Cauello de Malpica, ſiendo actualmente Sacerdote, como bizniero de Franciſco Villalon, y de Catalina de Vinueſa, ſobrina eſta de dicha Franciſca Fernãdez de Vinueſa, Fundadora, y obtuuo, y ſe le deſpachò titulo de la dicha Capellania, de que tomò poſſeſsion, y de los bienes de ella dicho año de 623.

14 ¶ Lo quarto, que en 1. de Diziembre de 666. el ſeñor Prouiſor, anteceſſor de v.m. haziẽdo relacion de que era muerto dicho Licenciado Iuan Cauello, vltimo Capellan, de oficio nombrò a el dicho Licẽciado Carlos Perez del Aguila, Preſbytero, Capellan del Coro de eſta Santa Igleſia, por ſervidor de ella, para que dixeſſe las Miſſas, y ſe le acudieſſe con la renta, *de que todauia eſtà gozãdo.*

15 ¶ Lo quinto, que en 9. de Diziembre de dicho año de 66. dicho Licenciado don Pedro del Caſtillo Cauello y Vinueſa, hizo opoſicion a eſta Capellania, por dezir concurren en êl todas las calidades que para obtenella ſe requieren, huuoſe por opueſto, y ſe mandaron poner editos con nueue dias en la forma ordinaria.

16 ¶ Y deſpues alegò en forma ſu filiaciõ legitima, haſta los dichos Catalina de Vinueſa, y Franciſco de Villalon, ſus viſabuelos, que ſon los meſmos que prouô dicho Licẽciado Iuan Cauello, vltimo Capellan.

17 ¶ Lo ſexto, que en 10. de Março de 67. ſaliò oponiendoſe dicho Franciſco Vinueſa, vezino de la villa de Iayena (*ſin tener Ordenes algunas a la ſaçon*) y propuſo ſu filiacion, haſta Iuan Fernandez de Vinueſa ſu tercero abuelo, diziendo ſer hermano de dicho Canonigo, y de Franciſco Fernandez de Vinueſa, Fundador, y negô ſer pariẽte dicho Licenciado Pedro Lopez Caſtillo Cauello y Vinueſa, de los Fundadores, y que en caſo que lo fuera, le precedia en vn grado a el ſuſodicho, y concluyò, ibi: *Atento a que concurrian en èl todas las*

*cali-*

*calidades de derecho necessarias para obtener dicha Capellania, se le declarasse por legitimo sucessor, mandandole hazer colacion, y Canonica institucion de ella.*

18 ¶ Dado traslado à las partes, se replicò por el dicho Licenciado D. Pedro Lopez Castillo, diziendo ser el susodicho à quien tocaua legitimamente esta Capellania, por ser *Sacerdotal*, y su parentesco cierto, y que se hallaua con la calidad de SACERDOTE al tiempo de la vacante, y que el dicho Francisco de Vinuesa, no es descendiente de los Fundadores, ni estaua Ordenado, ni aun de primera Tonsura, ni auia estudiado, y que su ocupacion, y exercicio ha sido la labor de el campo, y no otro.

19 ¶ Con que recebido el pleyto à prueua saliò en 19. de Agosto de dicho año de 67. oponiendose dicho Licenciado Carlos Perez del Aguila, dando su filiacion, que no corresponde à la familia de los *Cabellos, y Vinuesas*, que tocan à los Fundadores. y tambien D. Pedro Luys Cabello.

20 ¶ Lo septimo, que hechas prouanças por las partes, y despues de la publicacion de ellas, y dichose de bien prouado: el dicho Francisco de Vinuesa presentò peticion, alegando mas de su justicia, y con ella *vn Titulo de Corona, por donde cōsta auerle Ordenado el Señor Obispo de Almeria en 23. de Diziembre de 67.* en tiempo de la Sede vacante de este Arçobispado, que le despachò Reuerendas.

21 ¶ Contra el qual se alegò por dicho Licenciado D. Pedro del Castillo Cabello y Vinuesa, q̃ por ser SACERDOTAL esta Capellania, y el titulo sólo de Corona, conseguido con mucha dificultad, por no saber aun principios de Gramatica, ni auer estudiado, y Ordenadose pendiente el pleyto, no podia aprouecharle en esta vacante.

22 ¶ Y tambien contra dicho Licenciado Carlos Perez del Aguila, q̃ no ser pariẽte, y era Cura proprietario de la Parroquia de S. Maria de esta Ciudad.

23 ¶ Lo octauo, que auiendose dado noticia à los *Padres Priores de S. Geronimo, y Santa Cruz, Patronos desta Capellania*, y vacãte della, y estado del pleyto que las partes auiã mouido por la vacante de ella; ordenaron, que con vista de èl yo diesse mi parecer, como lo hize en 22. de Diziẽbre de dicho año de 67. à fauor de dicho Licenc. D. Pedro Lopez Castillo Cabello de Vinuesa, q̃ està puesto en los autos, en cuya execucion dichos Patronos hizieron nombramiento en el susodicho, con que està concluso, y visto por V. m. y para determinar el pleyto.

24 ¶ Y para que se sirva de pronunciar sentencia à fauor del dicho Licenciado D. Pedro Castillo Cabello y Vinuesa, representarêmos con la breuedad possible los fundamentos de derecho que le assisten diuididos en quatro puntos.

25 ¶ En el primero mostrarêmos, *que la Capellania (sobre que se litiga) es Sacerdotal, y que requiere à el tiempo de la vacante actual Sacerdocio.*

26 ¶ En el segundo, *que dicho Francisco de Vinuesa, no es possible obtener en esta vacante en concurso de el Licenciado D. Pedro del Castillo Vinuesa, por diuersos medios juridicos que le resisten.*

27 ¶ En el tercero, *que à quien toca legitimamente la sucession de ella, es, à dicho Licenciado D. Pedro del Castillo Vinuesa y Cabello.*

28 ¶ En el quarto, y vltimo, *que los dichos Licenciados Carlos Perez, de el Aguila, y D. Pedro Luys Cabello, no tienen derecho, ni accion alguna para lo que pretenden.*

## *PRIMERO PVNTO.*

29 POco abrá que vencer en ajustar, que la Capellania de que se trata sea Sacerdotal, supuesto que los Fundadores quisieron, *que el Capellan que lo huuiesse de ser de ella; y presentassen los Patronos, para dezir las Missas en su Capilla fuesse Sacerdote;* pues auiendo vsado de esta palabra

bra se ha de tener por tal, sicuti ex aliquibus tenent Zerol. *in praxi Episcop. 1. part. vers. 6. Beneficium, num. 7.* D. Perez de Lara, *lib. 2. de Capellan. cap. 5. num. 15. & alij infra referendis.*

30 ¶ En lo q̃ la duda vendrà a ser, y la ay, es Vtrùm, para obtener el que la pretendiere, aya de concurrir à el tiẽpo de la vacante en èl. O, bastarà la calidad de *Sacerdocio*, que pendiente el pleyto, ò intra annum, le sobreuenga.

31 ¶ Punto es bien controuertido en que estan varios los DD. Porque muchos afirman, que no solo es Sacerdotal, quando simpliciter, se llama *à Sacerdote*, pero que el pretensor lo ha de ser actual, tempore vacationis. Resuelvenlo assi, Barbacia, *cons. 33. per tot.* Mandocio, *tract. annal. casuũ, num. 8.* Decio, *lib. 1. cons. 129. num. 5. Vlterius tamen, & secundo principaliter ex alio capite præsentatio Bernardini, non videtur procedere; quia ex ordinatione testatoris qui dotauit altare, de quo agitur, debet eligi, & præsentari præsbiter: in testamento enim dicitur, quod iudicauit, & reliquit de bonis suis dotari vnum Præsbiterum Capellanum, & dotem constitui vnius præsbiteri Capellani, qui constituatur, ponatur, eligatur, & diputetur, & sic secundum dispositionem testatoris, debet eligi Præsbiter: nam illud relatiuum, qui eligatur veram facit relationem, l. Iulianus, vbi Bart. ff. de hæred. inst. Et est sensus, quod eligatur præsbiter: ergo decet esse præsbiter tempore electionis,* & prosequitur alijs considerationibus.

32 ¶ Gutierr. *cons. 1. num. 11. & cons. 2. à num. 1.* Didac. Perez, *in l. 1. tit. 6. lib. 1. ordin.* vers. *Nono mouetur,* Nicol. Garc. *de benef. 7. part. c. 1. ex num. 58. cum seqq.* Campanel. *diuers. rubr. 7. ex num. 9.* Castro Palao, *in oper. Moral. tom. 2. tract. 13. disp. 1. punct. 6. ex num. 11.* & alijs relatis Barbos. *de potestat. Episcop. 2. part. alleg. 24. n. 37.* Tondut. *canon. quæst. 1. part. cap. 118. num. 26. cum seqq. & 3. part. cap. 161. n. 14. & 15.*

33 ¶ Otros defienden. Que mientras el

E

Fundador no dixere, que aya de ser *Sacerdote actual*, ò vsare de la palabra negatiua, y *no otro*, podrá admitirse el que no lo fuere â el tiempo de la vacante: dummodo, sea de edad competente para ordenarse, y lo haga, *intra annum*, de Sacerdote, como son; Ferret. *cons.* 305. *per tot.* Lambertin. *lib.* 2. *de iure patronat.* 1. *part. lib.* 2. *fol.* 79. Flamin. *de resignat. benef. lib.* 3. *quæst.* 9. *à num.* 3. Ceuall. *commun. contr. commun. quæst* 693. *ex num.* 6. Spino, *de testam. glos.* 4. *à num.* 66. *cum seqq.* Parlador. *different.* 120. *num.* 14. & 15. Gonçalez, *in regul.* 8 *Cancel. glos.* 5. *ex num.* 74. Gratian. *disput. forens. q.* 133. *ex nu.* 2. D. Perez de Lara, *lib.* 2. *de Capell. à num.* 16. *vsque ad* 28. Diana, *resol. Moral. tom.* 4. *tract.* 4. *resol.* 227 *à princip.*

34 ¶ Et tandem. Ay tambien gran numero que distinguen, diziendo, que si ademas de llamarse, â *Sacerdote*, asisteō otras circunstancias, y adminiculos, que demuestren la voluntad del Fundador, para q̄ lo fuesse, tēpore vacationis, aun q̄ no vsasse de las palabras, *actu Sacerdos*, ô las negatiuas, & *non alius*, tunc, debe estarse à la primera sentencia, y preferirse el opositor Sacerdote actual. Y es el caso de este pleyto, como se manifiesta de los adminiculos, y consideraciones siguientes.

35 ¶ La primera consiste, en que no estamos en prouision de Beneficio, ô Prebenda, por disposicion de Derecho, in qua mitius agitur, si no en fundacion de *marido*, *y muger*, â cuyas palabras, groso modo se debe atender, para obseruar lo que suenan, y executarlo, ad vnguem, por q̄ esta es disposicion de hombres, sic ex Abbate, *in cap. cū in causis*, §. *inferior. num.* 10. *de electione.* Farinac. *decis.* 496. *nouissimarum num.* 5. illic: *Prædicta enim, procedunt, quando versaremur in dispositione legis, vniuersalis, vel particularis, & ordo Sacerdotij simpliciter desideraretur, nec respiceret actum præsentationis, quia tunc censeretur per modum aptitudinis requisitus, non contemporaneè, & actu, cum ipsa electione, vel prouissione: secus*

*verò*

*vero quando sumus in dispositione hominis, & ordo respicit actum præsentationis, vt in præsenti sibi (deputato vno Sacerdote) quia tali casu non valeret præsentatio, nisi præsentatus esset vere Sacerdos.* Y concluye auerse assi determinado en la Rota aut Loter. *de re benefic. lib. 2. q. 47. n. 15.*

36 ¶ La segunda, porque licet, Iuan Fernandez de Vinuesa, primero llamado, no era Sacerdote, quando se instituyò esta Capellania, se hallara, que de ninguna manera quisieron los Fundadores entrasse en ella, *ni se le hiziera colacion, hasta que actualmente le fuera; y se le diessen* 4U. *marauedis para ayuda a sus estudios, y la demàs renta lleuasse vn Capellan que la siruiera*, y que si no quisiera *cantar Missa*, reservò la Francisca Fernandez nombrar Capellan, ex verbis supr. *num.* 4. quę sunt videnda, & attente cōsideranda, & relegenda.

37 ¶ Que es el mesmo caso, y especie en que fue consultado Tondut. *canonic. quæst. 1. part. cap. 31. num. 4.* vers. *Sedecontrario*, y resolviò, *in hac aurea verba. Nempe Capellaniam per Gofredum fundatam, esse Sacerdotalem. Ratio est; quia testator claris verbis suam intentionem expresserat, mandans. Suum nepotem institui in dicta Capellania casu, quo ad Sacros Ordines perueenerit, & Missam celebrauerit, & interim voluit, poni vnum presbiterum sufficientem, donec ipse fuerit effectus presbiter, & Missam nouam celebrauerit: si vero non perueenerit ad presbiteratus ordinem, &c. Quæ omnes clausulæ satis demonstrant, illius intentionem fuisse, vt prouisus de dicta Capellania esset actu presbiter.*

38 ¶ De que resulta, que pues con vn sobrino, à quien auiā criado, y era el dilecto, y tratauan de acomodar, no dispensaron, en que sin *ser Sacerdote* actual pudiera hazersele colacion de esta Capellania; menos se presumirà, quisieran hazerlo à favor de los otros Capellanes, q̃ no conocierō, pues no eran nacidos, in quibus non potest dari afectio, ni deben ser de mejor condicion, *l. si viua matre,*



un-

vbi Pinel. *à num.* 16. *C. de bonis matern.* & *l. Publius Mebius* 36. §. *Titia, ff. de condit.* & *demonstrat.* quem exornat Bartul. *in l. si mater, num.* 2. vers. *Quia si aliud diceremus, ff. de vulgar.* & *in l. Gallus, §. etiam si parenti, num.* 5. *ff. de liberis,* & *posthum.* Peregrin. *artic.* 25. *à num.* 43. Decian. *respons.* 7. *à n.* 72. Casanat. plurens referens, *cons.* 5. *à num.* 25. & *cons.* 920. *n.* 44.

39 ¶ La tercera, y en comprouacion de la antecedente, resulta de la clausula de Patronos siguiente, donde se mandô, ibi: *E cada que vacare la dicha Capellania, puedan elegir, y nombrar vn Capellan SACERDOTE*, que supone auerlo de ser entonces, y añadieron, ibi: *Buen Eclesiastico, onesto, y de buenas costumbres, sup. n.* 6.

40 ¶ Con que vinieron â poner por regla, de que *cada, y quando que vacasse, no solo se hallase Sacerdote actual, pero buen Eclesiastico, onesto, y de buena vida, y costumbres*, lo qual no corresponde à tiempo futuro, para que despues se ordenasse, no, si no à el de la presentacion, pues auia de preceder el conocimiento, y experiencia de su virtud, &c.

41 ¶ Garc. *de benefic. part.* 7. *cap.* 1. *nu.* 66. vbi decisionem Rotę apud Seraphin. refert, & eius verba sic. *Et quantum ad primam partem, Domini censuerunt, Capellaniam esse Sacerdotalem, cũ in instrumento dotationis dicatur, quod debeat præsentari vnus Sacerdos bonæ conditionis, & famæ presbiter secularis. Ex quibus verbi geminatis apparet, hanc Capellaniam requirere Sacerdotium tempore præsentationis, C. nemo de inceps*, & ibi Gloss. *de election. in* 6. Roque de Curt. *de iur. patronat.* verb. *Honorificum, nu.* 17.

42 ¶ Agustin. Barbos. *de iur. Ecclesiast. lib.* 3. *cap.* 5. *num.* 31. donde refiriendo las clausulas, de que se induce, ser la Capellania de Sacerdocio actual, concludit, *num.* 32. *circa fin. Sic secundo, quando in fundatione fuit dictum, ad Capellaniã debeat præsentari, vnus Sacerdos bonæ conditionis,* & *fa-*

*& fama Præsbyter secularis.* Dom. Castill. *libr. 5. controuers. cap. 90. n. 47. circa medium videndus.*

43 ¶. Sin que cõtra lo referido sea de momento el dezir, que no pusieron en necessidad precissa los Fundadores a los Patronos, para que nombrassen *Sacerdotes*, pues solo dixeron, *que lo pudieran hazer*, cuya palabra, *possint necessitatem non inducit*, ex multis Barbos. *dict.* 268. *à num.* 1.

44 ¶ Porque se sátisfaze, con que todas las vezes que ay opositores interessados, en quien concurren las circunstancias del Sacerdocio, y puede el arbitrio resultar en su perjuyzio: tunc, la palabra *potest* induze obligacion precissa, ad text. *in l. si quis sub conditione*, vers. *Plane, ff. de testamentar. tutel.* Bart. *in l. vnica, nu.* 3. *&* 4. *ff. de condit.* ex l. fortum. Garcia *in l. Gallus, in princip. nu.* 68. *ff. de liber. & posth.* & mirabilitêr in puncto Tondut. *quæst. benefic. part.* 3. *cap.* 161. *ex num.* 6. vers. *Sed neque obstare.*

45 ¶ La quarta, por auer añadido manifestando mas su voluntad los Fundadores estas palabras, illic: *E queremos que el tal Capellan, ò Capellanes que fueren de la dicha Capellania, la siruan por sus personas, sin lo cometer a otro, si no fuere por enfermedad, ò justo impedimento, supr. nu.* 8. Et sic, siendo la obligacion de êl servirla, dezir cinco Missas cada semana en su Capilla, vt supr. *nu.* 2. requirere Sacerdote tempore vacationis, veluti in puncto cõsiderant Rebuf. *in praxi benef. tit. de dispensatione ratione ætat.* verb. *Incompatibilia, n.* 5. Campanillo *in diuers. iur. Rubric.* 7. *cap.* 6. *nu.* 13. *immed.* ibi: *Nisi tamen verba erectoris expressè significarent intentionem illius esse, vt per ipsum Capellanum Missarum celebratio fieret.*

46 ¶ Gonçalez *in reg.* 8. *glass.* 5. *nu.* 100. donde auiendose opuesto de la regla, lo limita, ibi: *Primò, nisi expressè contrarium esset dispositum in fundatione, quod non possent Missa celebrari, nec diuina officia exerceri per substitutum, vel quod sit Sacerdotalis, vel simile: nan tunc, cum cesset dubitan-*

*bitandi, & interpretandi ratio, talis dispositio seruanda erit.*

47 ¶ Dom. Castill. *dict. cap.* 90. *num.* 47. ibi: *Aut si expressè diceretur in fundatione, quod Capellania sit Sacerdotalis, neque diuina exerceri per substitutum, aut aliud simile expressum fuisset, quod seruari debet.*

48 ¶ Castro Palao *tom.* 2. *oper. moralium, tractat.* 13. *disputat.* 1. *punct.* 6. *num.* 18. circa medium, donde auiendose opuesto, de que puede presentarse Capellan no Sacerdote, añade, ibi: *Nisi fundator dixerit, vt Capellanus teneatur per se ipsum Missas celebrare, & non per substitutum, poterit Patronus præsentare Clericum benefici simplicis capacem, &* c. Sanch. *libr.* 7 *cons. Moral. c.* 1. *dub.* 48. *num.* 14. vers. *Item.*

49 ¶ Quod præmaximê procedit, quando solo dispensaron en que la siruiesse vn Sacerdote, *en caso DE ENFERMEDAD, ù otro impedimento,* vt bene Barb. *de iur. Ecclesiastic. lib.* 3. *capit.* 5. *num.* 33. *in fin.* ibi: *Sacerdotium quoque actu requiritur stãte dispositione testatoris in fundatione duarum Capellaniarum, vt per Beneficiatos prouideantur Clerici Sacerdotes, qui teneantur, & debeant Missas celebrare, & arbitrio capituli deseruire, vel ipsis impeditis, per alios substitutos à Capellanis eisdem, & à capitulo aprobandos. Y refiere auerse assi determinado por la Congregacion del Sagrado Concilio.*

50 ¶ La quinta resulta de la obseruancia subsecuta que se ha tenido, en auer sido todos los Capellanes desde su principio *actu Sacerdotes*, a q̃ se ha de estar, *l. si de interpretatione, l. minime, ff. de legibus, l. quædam, ff. de rebus dubijs.* Gabriel *cons.* 196. *volum.* 2. *nu.* 6. in terminis Capellaniæ Campanilo *diuers. rubric.* 7. *cap.* 6. *nu.* 11. & Rota apud Garc. *dict.* 7. *part. cap.* 1. *num.* 66. 69. & 71. *in fin.*

51 ¶ Etiam, que nos hallassemos con solo el acto desta vacãte, porque se deue atender a el vltimo estado, vt ex *cap. consultationibus, de iur. patron.*

*tron.* Oldr. *conſ.* 312. *in fin.* Decio *conſ.* 26. *in princip.* idem Tondutus 3. *part. cap.* 161. *num.* 21. illic: *Confirmantur prædicta ex vltimo ſtatu dictæ Capellaniæ, quæ collata fuit Sacerdotibus, & per eos poſſeſſa, qui vltimus ſtatus attendendus eſt, quando res eſſet dubia.*

52 ¶ La ſexta, y vltima conſideracion reſulta, de que pues por ſolo mandar el Fundador de Capellania, que ſe preſente vn Sacerdote para que diga las Miſſas, ſon tantos los DD. y de la grauedad que ſe manifieſta, ex relatis ſupr. *n.* 31. & 32. para q̃ de neceſsidad aya de ſer a el tiempo de la vacante, *actu Sacerdos.*

53 ¶ Quando ademas hallamos tantas preſumpciones, adminiculos, y conjecturas, como las ponderadas ſupr. *à numer.* 35. *vſque ad* 50. que el Iuez deue con toda prudencia, cuidado, y ſolicitud atender, y remirar, vt inquit text. *in* §. *item qui dominium,* verſ. *Prædictis modis, tit. quæ ſit prima cauſa, amittendi beneficium in vſibus fœud.* ibi: *Ideoque iudex ſolers, & diſcretus, & æquitati obſecundare ſolicitus, cũcta ſubtilitèr diſpenſas prouideat,* quem refert Garc. *de nobilitat. gloſſ.* 6. *num.* 64. *in fin.*

54 ¶ Y que ſon ſacadas todas ſin violencia, ni exageracion de las clauſulas de la fundacion, que conciernen a vn meſmo intento, y fin, ad illud *l. qui ſententiam, C. de pœnis,* illic: *Conſpirantes, concordanteſque in vnum rei finem,* quæ ſimul collectê iubant, vt optimê animadvertũt Dom. Molin. *de primog. libr.* 1. *cap.* 5. *nu.* 42. & ibi Add. multos congerunt Dom. Caſtill. *lib.* 5. *c.* 93. § 6. *nũ.* 1. Barboſ. *vot.* 72. *num. fin.*

55 ¶ Mirabilitêr Bald. *in capit. cum cauſam, de probat. num.* 1. ibi: *Et quæ non proſunt ſingula multa iubant, quia iudex Inquiſitor veritatis, debet cuncta rimari, neque aſtringere animum ſuum ad vnam ſpeciem probationis; quia coadiubat alteram, & confirmat.* Et proſequitur ſic: *Sed ſi vnam influat in alteram, & altera in alteram, ita*

*quod animus iudicis plenè informatur, tales probationes non dicuntur singulares, sed dicuntur cōtextuales concurrentes ad eliciēdam vnam debitā conclusionē, & tunc est vera illa regula, quod non prosunt singula multa iubant*, quæ verba referunt Riminald.*cons.7.num.*13.Cephal.*cons.90.nu.*21. Caued.*decis.73.nu.*13.Gutierr.3.*practicar.quæst.*12.*num.*13.

56 ¶ Faciuntque concludentem probationem, como lo afirman Roman.*cons.7.num.*3. Crauet.*cons.35.num.6.* & *cons.73.numer.*19. & 158.*num.*11.ibi: *Itaque ex præmissis omnibus simul cunctis, negari non potest, quin plenè dicatur probatum, quia multæ præsumptiones simul iunctè faciunt vnam plenam probationem.* Gratian. *disceptat.capit.*105.*numer.*16.Fab.Dan.*cons.* 88. *numer.*4.

## *SEGVNDO PVNTO.*

57 Con lo resuelto en el antecedente, se descubre yâ el poco, ô ningun fundamento que ha tenido Francisco de Vinuesa para hazer oposicion en esta vacante.

58 ¶ Lo vno. Por no tener verificado, q̃ Iuan Fernandez de Vinuesa, â quien dâ por su tercero abuelo, lo fuesse, ni menos que este era hermano de Francisco Fernandez de Vinuesa, Fundador, y de el Canonigo Pedro Fernandez de Vinuesa: siquidem, auiendolo articulado en la sexta pregunta de su interrogatorio, los testigos que en ella se hallan, la razon que dàn de la ciencia es, por dezir *han visto el testamento del dicho Iuan Fernandez de Vinuesa, que assi lo declara.*

59 ¶ Y este no lo ha presentado, ni estâ en el pleyto, & sic, dichos testigos no prueuan, pues se remiten a êl, vt in terminis tenent Rota apud Ludouis.*decis.*382.*num.*3. & *decis.*409.*numer.*3. & *decis.*510.*num.*3. & *decis.*578.*numer.*2.Noguer. *allegat.9.num.*23. & *allegat.*20.*num.*114.

60 ¶ Lo segundo. Porque quando fuera pariente, y en esto no huuiesse duda, se ha de adver-

tir,

tir, que para obtener no basta el serlo si no concurriessen en êl juntamente las calidades que el Derecho, y la Fundacion piden, *l.1.C.quor.bonor.l. non oportet* 54.*ff.de legat.*2. Menoch.*conf.* 97.*nu.* 103.ibi: *Quod ad hoc, vt quis succedat duo debent concurrere, quod sit vocatus, & quod habeat eam qualitatem, quæ à disponente fuit adiecta.* Casanat.*conf.*4.*num.*9. Azeued.*conf.*18.*nu.*17. Burg. de Paz *conf.*34 *num.*21.

61 ¶ Talitèrque, si faltasse alguna de ellas, no le aprouecharà la otra que le assistiere, *l. si quis ita stipulatus* 129.*ff.de verb.oblig.* ibi: *Non alitèr debitur, quam si vtrumque factum sit.* D. Valenç.*conf.*23.*num.*38. ibi: *Vbi duo copulatiue requiruntur, necesse est, quod vtrumque concurrat, vt dispositio locũ habeat, neq; sufficit aliud adesse.* Et in Capellanijs ex aliquibus Gutierr.*conf.*2.*n.*5. Ceuallos *quæst.*693.*num.*17.

62 ¶ Y dicho Francisco de Vinuesa à el tiempo que hizo oposicion a esta Capellania, aunq̃ tenia 18. años de edad, no se hallaua Ordenado, ni aun de primera Tonsura, supr. *num.* 17. siendo requisito irremissible, sin el qual no es possible obtenerla, ad text. *in cap. nullus* 6. *sess.*23. *Concilij Trident.* vbi Barbos. & communitêr, & passim omnes.

63 ¶ Con advertencia, que ha de preceder el estar Ordenado, sin q̃ baste, que pediente el pleyto se ordene, sicuti in ipsomet casu tenent Ceuallos *dict. quæst.*693. *à num.*16. *cum seqq.* Gutierrez *conf.*2.*num.*19. Dom. Perez de Lara *de Capellanijs, lib.*2.*cap.*9. *à num.*52. Dom. Castill. *dict. libr.* 5.*cap.*90.*num.*41. ibi: *Iuris enim ratio illa, quod qualitas requisita adesse debeat tempore admissimis, vel præsentationis; sicuti ex Ioanne Gutierrez, supra notaui, & ipsemet Ceuallos non nullis comprobauit, vbi quod ætas quator decem annorum, & prima Tonsura, quæ requiritur, vt aliquis possit Beneficium Ecclesiasticum, vel Capellaniam collatiuam (quæ etiam dicitur Beneficium Ecclesiasticum) precisse, & necessario requiritur,*

*quod*

*quod interueniat tempore opositionis, neque sufficiet tempore prouissionis, aut quod pendente appellatione superueniat.*

64 ¶ Y la razon es concluyente, porque si en la oposicion pidiô: *Que por concurrir en èl las calidades de derecho necessarias, para obtener se declarasse por legitimo successor desta Capellania, mãdandole hazer colacion, y canonica institucion de ella, supr. nu. 17. in fin.* y la sentencia deue corresponder a el Libelo, *capit. licèt Heli de Simonia, l. vt fundus 18. communi diuidundo, l. final, C. de fideicomm. libertatibus.*

65 ¶ Iustamente lo resolviò assi Ceuallos *d. quaest. 693. num. 20.* ibi: *Et sic cum Beneficium Ecclesiasticum non possit habere non ordinatus, sequitur, quod illa qualitas ordinis debet interuenire tempore petitionis, cum semper petatur in oppositione, quod fiat collatio Capellaniae, quae non cadit in non ordinato, & sic illa qualitas ordinis debet adesse tempore petitionis, nec sufficiet tempore prouissionis.* A quien siguen los DD. referidos. Cõ que por solo este fundamẽto deuiera ser excluido.

66 ¶ El tercero, y a que no se le podrà dar salida, ni tendrà satisfacion, consiste, en que. Pues a lo mas que estienden su arbitrio los DD. que lleuan la contraria sentencia en Capellania Sacerdotal (como lo es la presente) viene a ser, a que si intra annum se ordenare de Sacerdote el opositor, se le pueda hazer colacion de ella, supr. *num.* 33.

67 ¶ Adhuc, de este fauor, y equidad no podrà valerse el dicho Francisco de Vinuesa, pues no le serà possible ordenarse *intra annum de Sacerdote*, quando de presente no tiene mas que veynte años y medio de edad, segun cõsta de su fee de Bautismo, deuiendo ser de veynte y cinco, conforme a el Concil. Trident. *in capit. nullus 12. sess. 23.* illic: *Nullus ad Presbyteratus Ordinem ante vigessimum quintum aetatis suae annum promoueatur;* vbi Barbosa, cum vulgatis, & sic nulla remanet dubitatio de su total exclusion.

TER-

# TERCERO PVNTO.

68 EN este prometimos verificar, que a quien toca la succesion de la Capellania, es; a dicho Licenciado don Pedro Lopez del Castillo Vinuesa y Cauello, sin que puedan hazerle competencia los demas opositores. Lo qual se demuestra.

69 ¶ Lo vno. Por tener prouada la filiacion, y ser *de linage de Vinuesa y Cauello*, que pidieron los Fundadores, supr. *num.* 9. hasta la persona de Iuan Villalon Cauello su abuelo, que fue hermano de Marina Villalon Cauello, abuela del Licenciado Iuan Cauello, vltimo Capellan, con testigos que alcançaron a conocerlos. Con que siẽdo de vista, no se puede desear mas, vt inquit Bald. *in cap. cum causam, de probat. numer.* 16. ibi: *Quod qui deposuit de visu, non est vlterius interrogandus de causa scientia, quia sufficit semel esse responsum, nam qui dicit, quod videt, duo dicit: scilicèt veritatem positionis, & scientiam eius per visum: nã cum nulla alia causa posit esse sui dicti, nisi quia vidit non est quarenda vlterius ratio, quare vidisti, quia per causam non augetur sensus.*

70 ¶ Y en quanto a la persona de Catalina de Vinuesa su bisabuela, muger de Francisco de Villalon, que fue sobrina de la Fundadora, lo concluyen muchos testigos de oidas con Autores, que por ser de hecho antiguo, plenê, & concludentêr probant, *cap. per tuas*, vbi gloss. verb. *communiter*, de *probat. c. transmissa*, & ibi gloss. verb. *A vicinia, qui filij sint legitimi, cap. tua, de consanguinit. & affinit.* ibi: *Cum sæpius testimonium prabeat de auditu, cap. parentella* 35. *quast.* 6. ibi: *Et ita te à tuis antecessoribus audiuisse, cap. licèt ex quadam, de testib.* ibi: *A suis antecessoribus accepisse, quod deponunt, cap. quoties, eod. titul.* & ex illijs, & alijs iuribus Aretino *cons.* 37. *numer.* 2. Gregor. Lopez *in l.* 20. *titul.* 9 *p.* 4. *gloss.* 1. *ad finem.* Dom. Couarr. *pract. cap.* 21. *num.* 7. Dom. Lara *de Capellan. libr.* 2. *capit.* 4. *numer.* 11. Y aun para la prouança en el

abuelo,si huuiere sido antiguo, dize la *l.8.titul.11.lib.2. Recop.* estas palabras: *Pero si el abuelo huuiere seido tan antiguo, que los testigos no lo pudieron conocer, que a lo menos depongan dèl de oidas, y fama publica, y que en quanto a el abuelo, esta deposicion sea auida por bastante.* Dom. Valenç. *cons.* 90.*num.*177. Dom. Castill. *cap.*122.*lib.*5.*a n.*28.

71 ¶ Para mas certeza, ha presentado esta parte la carta de dote que dicho Francisco de Villalon su bisabuelo otorgô a fauor de Catalina de Vinuesa su muger, de los bienes *que Francisca Fernandez de Vinuesa, Fundadora de esta Capellania, auia dado a su sobrina*, y vn poder que la misma otorgò a dicho Francisco de Villalon, añadiēdo, *su yerno*, para que vendiesse vna esclaua.

72 ¶ Por cuyas enunciaciones, en instrumētos antiguos se prueuā la filiaciō, Bald. *in l. natales, in princip. C. de probationib.* Crauet. *de antiquit.* 1.*part.*§.*ampliatur, n.* 12. Genua *de verbis enuntiatiuis, lib.2.quaest.*33.*num.* 13. Peregrino *de fideicomm.art.*43.*num.*83. Trentacinq. 1. *variar. tit. de V.S. resolut.*2.*numer.*83. Dom. Solorçan *de Indiar.iur.lib.*1.*cap.*26.*à num.*34.*tom.*2. Dom. Lara *lib.*2.*de Capellan.cap.*4.*num.*57.

73 ¶ Et in puncto de enuntiatiuas puestas en escritura de dote, ex *cap. series, de testib.* Bald. Felin. Surd. *decis.*43.*num.*6. ibi: *instrumentum nō solum probat dotem, sed etiam affinitatem.* Fabio de Anna *cons.*38.*num.*36.

74 ¶ Añaden mas los testigos, auerse enterrado en la Capilla de los Fūdadores los ascendiētes de esta parte, hasta dicha Catalina de Vinuesa su visabuela, y sus hermanos, y tios, y tambien lo concluyen dos de los presentados por el Licēciado Carlos Perez, cuyos actos suponen ser de la familia, vt notant Lambertin. *de iur. patron. libr.*3. *artic.*4.*q.*5. *princip. à num.*6. Ancharran. *cons.* 113. *num.* 4. Pater Molin. *de iustit. & iur.* 1. *tom. disputat.*188. *num.*6. Spino *de testam. gloss.*2.*num.*36.

75 ¶ Porq̄ cō indicios, y adminiculos se prueua

ua tãbiẽ la filiacion, y parentela, *l.2 C. de testib.* ibi: *Instrumentis, & argumentis*, gloss. verb. *quoties*, *in l.1 ff. de probat.* vers. *Probatur per inditia.* Marescoto 1. *variar. c.70. nu.3.* ibi: *Ad probandum, quem esse de genere, & parentella sufficiunt inditia, & præsumptiones.* Mart. *de successione leg.4. p. quæst.22. art.1. num.21.* vers. *Ad probandum aliquem esse de genere, & familia sufficiunt inditia, & præsumptiones.* Aretin. *dict. cons.37.* & alij supra congesti *à num.51.*

76 ¶ Y vltimamente, porque contra esta filiacion, y parentela, ni se ha alegado, ni verificado por dicho Francisco Vinuesa cosa alguna, con que no dexa la materia en quanto a este punto arbitrio alguno a el señor Iuez, si no que de necessidad deue determinar por esta prouança: argum. text. *in cap. tertio loco, in fine, de probat.* ibi: *Sed quoniam contra hoc, nihil pars aduersa probauit, respondemus, secundum assertionem testium tantummodo iudicandum.* Barbacia *cons.6. numer.21. & 22. libr.2.* Garc. *de nobilitat. gloss.18. num.15.*

77 ¶ Lo segundo. Porque asimesmo assiste a dicho Licenciado don Pedro del Castillo Vinuesa la calidad principal de hallarse *Sacerdote*, doze años antes de esta vacãte, conforme a Derecho, ex *dict. cap. nullus 6. sess.26. Concilij*, que junto cõ la de la voluntad de ser del linage *de Cauello, y Vinuesa*, similitêr (como se ha mostrado) concurriẽdo juntos ambos requisitos, como es precisso, *dict. l.1. C. quar. bon. l. si quis ita stipulatus, ff. de V. O.* Menoch. *cons.97. nu.103.* Dom. Valenç. *cons.23. num.38.* Ceuall. *dict. quæst.693. num.17.* Gutierr. *cons.2. à n.5. cum seqq.* & alijs iuribus supr. *a n.60.* nihil dubij deuersele hazer colacion a el susodicho, ex tot repetitis.



78 ¶ Lo tercero, y no menos principal. Porque esta parte se halla tambien con nombramiento de los Padres Priores de San Geronimo, y Santa Cruz, como Patronos que son de esta Capellania, a que se ha de estar, por ser la mayor parte de

tres,

tres,asi por la disposicion de los Fundadores, supr. *num.5.&6.*

79 ¶ Como por la del Derecho, *cap. 3. de iur.patron.* Mantic.*decis.*86.*num.*4. Lambert. *de iur.patron.lib.2.part.3.q.4.art.14.&6.*Gonç.*in l.8.gloss.45.num.61.*Gratian.*discept cap.211.nu.37.*ex quam plurimis Barbos.*de potestat. Episc.p.3.allegat.72.num.197.* Viuiano *de iur.patron.2.part.lib.12.cap.8.a num.1.cum seqq.*

80 ¶ Y ni el dicho Francisco de Vinuesa, ni otro de los opositores lo tiene, y sin ella no fuera valida la colacion, si se les hiziesse, *cap. decernimus 16.quast.7.& cap.ex insinuatione, & cap. illud, & c. cum dilectus, de iur.patron.*Guid.Pap. *quast.* 374.Gregor.Lopez *in l.13.tit.15.part.1.*per text. ibi Azeued.*in l.5.&6.lib.1.Recopilat.numer.2.* Dom.Valenç.*cons.*135.*nu.*67.Ceuall.*quast.*693.*num.29.*

81 ¶ Contra este segundo fundamento se opondrá ser nulo el nombramiento de los Patronos, duplici causa.

82 ¶ La vna. Porque siendo pariente en vn grado mas cercano a los Fundadores dicho Frãcisco de Vinuesa, deuieron preferirlo a esta parte, respecto de no auer tenido facultad absoluta de elegir a el que les pareciessen, y para ello se podrá alegar a Ceuallos *quast.905.ex num.*42.Dom.Perez de Lara *lib.2.cap.2.à num.*7.Nicol.Garc.*de benef.7.part.cap.15.à num.*16.Dom.Castill.*libr.5.cap.67.ex num.17.*

83 ¶ Los quales, ni los que ademas se traxeren pueden ser de embaraço, ni obstar a esta parte: siquidem en la especie que hablan *no se dà facultad a los Patronos para que elijan*, vt videre est.

84 ¶ Ex Ceuall.ibi: *An vocatis consanguineis, sine gradus prærrogatiua præferatur remotior vocatus à Patrono, vel propinquior, absque aliqua præsentatione Patroni*, que son palabras formales suyas, *dict.quast.905.num.42.in princ.* y resuelve por el mas cercano.

Perez

85 ¶ Perez de Lara *dict.cap.2.lib.2.n.7.* inquit ibi: *In materia Capellaniarum vocatis simpliciter consanguineis est attendenda proximitas Fundatoris, &c.*

86 ¶ Garc. vbi supr. *numer.* 16. pone esta question: *An, quando vocantur consanguinei Fundatoris ad Beneficium, seù Capellaniam, satis sit præsentare quemlibet consanguineum Fundatoris, licèt non sit proximior? An debeat præsentari proximior?* Y la mesma que mueue tambien el señor don Iuan del Castillo *dict.c.67.ex num.17.*

87 ¶ Y en nuestra fundacion, en la clausula de Patrones se les diò facultad, ibi: *Para que quantas vezes vacare esta Capellania, pudiessen elegir, è nombrar vn Capellan, &c.* vbi notatu dignum verbum, *elegir*, q̃ ha de verificarse inter alios opositores, *l. vtrum, ff. de asignand. libert.* & sic, no estuvieron obligados los Patronos a nombrar a el pariente mas cercano, si no a el que les pareciere mas aproposito, siendo del linaje de los *Cauellos, y Vinuesas*, como lo executaron, *l. vnum ex familia 67.§.itaque 2.ff.de legat.2.* donde cum in principio dixesse el Consulto: *Vnum ex familia propter fideicommissum, à se cum moreretur relictum, hæres ELIGERE DEBET*, concludit posteà in *§.itaque, el 2.* in hęc verba: *Itaque, si cum forte tres ex familia essent eius, qui fideicommissum reliquit eodẽ, vel dispari gradu: satis enim vni reliquisset.*

88 ¶ Conque tantum distat sean contrarios, que antes resuelven por este sentir, Nicol. Garcia *d.c.15.p.7.nu.18.* ibi: *Neque obstat d.l. vnum ex familia, §. si de falcidia, quia illud procedit in specie de qua ibi, quia fuit data electio hæredi, seù commissario, dicẽdo, quod eligat quem velit ex familia, seù quod reliquat vnũ de familia, secus quãdo testator simpliciter aliquid reliquit familiæ, generi, seù parentellæ, aut consanguineis, quia tunc intelligitur gradatim, seù de proximiori. Vndè, si Fundator diceret, quod præsentetur vnus de familia,*

 lia,

*lia, seù aliquis consanguineus, non deberet necessario præsentari proximior, quia electio data videtur*; eandemmet distintionem tenent D. Castill. *d. cap.67. à num.20. in fin.*

89 ¶ Lo otro, y principal. Porque los Fũdadores mandaron, que el Capellan presentado por los Patronos fuesse *Sacerdote*, supr. *num.6.* & probatum remanet *à nu.39. cum seqq.* deuer serlo actual, *y que siruiesse por si la Capellania, y no por sostituto, à nu.45. y que fuesse buen Eclesiastico, onesto, y de buenas costumbres, supr. num.6.*

90 ¶ Conque no hallandose Francisco de Vinuesa con la calidad principal de *Sacerdotio*, que se requiere para entrar en ella, aunque fuera el pariẽte mas cercano, no deuieron los Patronos presentarlo, sino a esta parte, en quien concurren todas, vt quasi in simili advierten Peregrin. *de fideicomm. artic.20. num.11.* Dom. Castill. *lib.5. controuers. cap. 93. num.17. cum seqq.*

91 ¶ Et in terminis Capellaniæ ex Ioanne Mayore, 4. *sentent. quæst.9.* vers. *Quinto.* Soto *lib. 3. de iust. & iur. quæst.6. art.1.* tenent Dom. Couarr. *in reg. peccatum, §.7.2. part. n.5.* vers. *Quinto.* Gutierr. *Canonicar. qq. libr.2. cap.11. num.38.* videndus.

92 ¶ Spino *dict. gloss.4. num.70.* que hablando aun en mas fuerte caso de estar llamado el pariente mas cercano Sacerdote, si al tiempo de la vacante no estuviere Ordenado, y se huviere presentado otro Capellan Sacerdote, licêt no fuera de la familia, avrâ este de conservarse, y no entrar el pariente, aunque se Ordene pendiente el pleyto. Lo mesmo afirman Ceuallos *quæst.693. n.17.* y Dom. Lara *lib.2. cap.9. num.60.*

93 ¶ La otra causa de nulidad (por si se advirtiere) vendrâ a ser, que los Patronos no presentaron dentro de los seys meses que el Derecho les concede a los Eclesiasticos, *capit. nulla 2. de conces. pub. c. licèt, de suplend. neglig. Prælat. Clem. 1. eod. tit. l.8. tit.3. part.1.* Garc. *10. part. de benef. cap.2. à nu.1.*

*num.*1.Viuian.*de iur.Patron.2.part.lib.7.cap.2.per tot.*

94 ¶ A que satisfazemos. Que el termino no corre a die mortis vltimi Capellanij, si no à die scientiæ, *l.fuit, ff.quis ordo in honor.possess.seruet.* Gloss. *in cap.licèt,* verb. *notitia, de suplende negligent. Prælat.* Caued. *de Patronat. Regiæ Coronæ, cap.*28 *à num* 5. Lambertin.2.*part.libr.*2.*q.*1.*art.*8. Veralo *decis. Rotæ* 248.*p.*3. Flores de Mena, 1.*var.quæst.*3.*à num.*20. Garc. cum multis, *de benef.part.*10.*cap.*2.*ex num.*34. Viuiano *de iur. Patron.*2.*part.lib.*7.*cap.*2.*ex num.*7.

95 ¶ Y no se presume ciencia si no se prueua, *l.verius, ff.de probat.* & in puncto Garc. *d.nu.* 34 prope finem, & debet esse certa, & concludens, & non sufficit præsumpta, & verisimilis Lapus *allegat.*78. Seraphin. *decis.*186.*num.*2.*part.*2. Gonçalez *in regula* 8.*gloss.*15.*à num.*111. Garcia *dict. cap.*2.*à num.*34. Viuianus *dict.cap.*2.*lib.*7.*à nu.*8.

96 ¶ Et benê veru est, & credendum, que los Padres Priores de San Geronimo, y Santa Cruz no la tendrian de esta vacante, por no ser cosa tocãte a su ministerio, ni passar en sus Conventos, ni tener obligacion a inquirir si la auia, ô no, vt in puncto optimê animadvertit Garcia *dict.cap.*2.*num.*3. *prope finem,* ibi: *Tamen Patronus non debet censeri negligens, si ignorat vacationem, tametsi notam in loco, vel Ecclesiæ Beneficij eius iurisdictioni non subiectis, quia id inuestigare non tenebatur.*

97 ¶ Tãdemque, hasta aora, ni se ha prouado la ciencia, ni aun alegadose; ni dicho contra la presentacion, deuiendo concludentêr verificarla el que se funda en ella: aliàs, se ha, y deue estar por la presentaciõ, y ser hecha en tiempo habil, vt ex Spino, Zerola, Anastasio Germonio, Geronimo Gabriel, & alijs tenent Garcia *dict.cap.*2.*part.*7.*n.*34. ibi: *Et quod præsentatio debet præsumi facta tempore debito, nisi ex aduerso, scientia Patronij probetur, cuius scientiæ tempus probandum est plene, cũ sit de substantia.*

Vlti-

98 ¶ Vltimamente consideramos, que vtcumque sit, y de qualquiera forma que se discurra en este negocio, licêt, no se hallará el Licenciado Castillo Cauello y Vinuesa con el nombramiento de los Patronos, que ha presentado, siempre le sobran meritos para ser preferido a Francisco de Vinuesa, y de justicia vencerle, por resistirle a este.

99 ¶ Tûm, ser la Capellania Sacerdotal, segun se ha mostrado, latê, & concludentèr *à nu.* 20. con las circunstancias de ser disposicion de hõbre, *nu.* 35. en cuya calidad de Sacerdotio no quisieron dispensar con el sobrino querido, en quien la fundaron, *à num.* 36. *vsque ad* 39. Tûm, auer precepto *de que la sirua por su persona el Capellan, sin lo cometer a otro, à nu.* 45. *vsque ad* 50. Tùm, auer sido Sacerdotes todos los Capellanes que hasta aora la han tenido, *num.* 50. Tùm, el no hallarse Ordenado, ni aun de primera Tonsura â el tiempo de la vacante, ni a el de la oposicion, sin que bastasse hazerlo despues, *à num.* 62. Tùm, no tener edad para intra annum Ordenarse de Missa; que es el mayor fauor a que el arbitrio puede estenderse; supr. *n.* 33. & iterum *num.* 67.

100 ¶ Et denique, y lo mas ponderable, sobre tantos defectos, viene a ser, el estar tan ignorante de la Gramatica para passar adelante en las Ordenes: q̃ siendo de mas de 18. años quando vacô esta Capellania, no sabia si quiera para entrar en primera Tonsura, y su Illustrisima del señor don Ioseph de Argayz le reprobò las vezes que entrò a examen, y lo mismo hizo la Sede vacante, hasta que vn año despues le diô Reuerendas, *ad examinandum*, y en Almeria lo consiguiô, y en mas de otro año q̃ ha passado, auiendo hechose Ordenes en Granada, ni aun a dos grados ha passado.

101 ¶ Y estar clamando por esta parte todos quantos requisitos, y calidades pide el Derecho, y mandaron los Fundadores para anteponerlo: videlicèt, el del parentesco *de Vinuesa y Cauello, supr. num.* 9. *& à nu.* 68. *vsque ad* 76. ser *SACER-*

*DOTE*

*DOTE actual* a el tiempo de la vacante, *nu.* 77.

102 ¶ Natural, y vezino de la Ciudad de Alhama, donde siempre ha residido, y Fancisco de Vinuesa en Iayena, donde naciò, y tiene, y viuē sus padres, que es causa de prelacion, vt in puncto notant Silva *de benefic. quaest. fin. num.* 34. D. Couarr. *pract. quaest.* 35. *num.* 5. & 6. Azeued. *in l.* 24. *tit.* 3. *libr.* 1. *Recopilat. num.* 23. *cum seqq.* Dom. Lara *lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 19.

103 ¶ En cuya Iglesia se ha de servir personalmente, y no por sustituto, supr. *nu.* 8. & 45. *y assistir a los Oficios los dias de Fiesta*, y dezir las Missas en la Capilla de los Fundadores que alli dexaron, cuya condicion por licita se deue guardar, *cap. significatum, de Praeb. l.* 6. *in fin. tit.* 16. *part.* 1. Spino *gloss.* 3. *num.* 55. Ceuall. *quaest.* 686. *num.* 6. Gutierr. *cons.* 1. *num.* 21. Dom. Valenç. *cons.* 135. *num.* 72. ibi: *Et ideò valida est conditio artans Capellanum ad dicendum Missas in certa Capella, & loco. Et non potest Sacerdos locum designatum mutare aliàs peccat.* Lo mesmo resuelve con muchos Barbos. *de iur. Eccles. lib.* 3. *cap.* 5. *numer.* 36. ibi: *Et sic talis Celebrans extra Ecclesiam, in qua fuit per illos, qui elemosinas dederunt Ordinatum peccaret mortalitèr.*

104 ¶ Es persona de la modestia, y virtud que se reconoce, y mayor en dias, que tambien es causa de prelacion: maximè, junto cō el honor del Sacerdocio, *l. fin. ff. de fid. instr.* ibi: *Semper seniorem iuniori, & amplioris honoris, inferiori praeferemus, l.* 7. *tit.* 15. *p.* 6. vbi Greg. verb. *mas anician.* Gutierr. *cons.* 2. *num.* 30. Ceuall. *quaest.* 693. *nu.* 39. Dom. Perez de Lara *lib.* 1. *cap.* 7. *num.* 4.

## *QVARTO PVNTO.*

### *Contra el Licenciado Carlos Perez.*

105 NIngun derecho tiene el susodicho. Lo vno. *Por no pariente*, pues aunque la ascendencia que refiere el Arbol, q̄ se ha sacado hasta Pedro Fernandez de Caya, à quien dà por su tercero abuelo, licèt fuera cierta, no le aprouecha, respecto de que los Fundadores quisieron, que para obtener fuesse *del linaje de Cauello, y Vinuesa*, el

 qual

qual de ninguna manera toca á el susodicho, ni alguno de los instrumentos que ha presentado para enlaçar la filiacion haze mencion destos apellidos.

106 ¶ Y siendo precepto tan justo, deue observarse inviolabilitêr, nā laudabile dicitur, Didac. Perez *in l.1.tit.6.lib.1.Ordin.*verſ. *Ex quibus*. D. Couarr. *in regul. peccatam*, *2.p.§.7.à n.5*. Azeued. *in l.14.tit.3.lib.1.n.13* Cened. *collect.*89. Gutierr. *conſ.2.n.3.& 4*. Spino *gloſſ 3.ex n.29*. D. Lara *lib. 2.de Capell.c.2.ex n.1*. & alijs multis relatis Garcia *de benefic.7.p.c.15.in princip.*

107 ¶ Et licêt, tratô de prouar que a esta parte no tocaua el *Vinuesa y Cauello*, consta de lo contrario, asi por su gran prouança, como por los instrumentos que presentô, supr. *à nu 71*. y librancas que se dieron a su madre, y hermanas, para la rēta del Patronato. Y lo que mas es, que el Licēciado *Iuan Luys del Pozo, Beneficiado de la Iglesia de Alhama, y Baltasar de Leon Granadino*, testigos de cōtrario presentados, en la pregūta 7. de su interrogatorio, concluyen ser esta parte pariente de los Fundadores, por lo Vinuesa, quæ adversus producentem plenê probant, etiam *que sean de oidas*, vt in terminis resolbunt Romano *conſ.104.n.6*. Parisio *conſ.50.n.60.volum.1*. Crauet. *conſ.201.nu.7.* verſ. *Et adeò*. Cefalo *conſ.65.n.55*. ibi: *Nam testis de auditu non probat pro producente, sed contra ipsum, si quid dicat ad fauorem aduerſarij.* Bursato *cōſ.57.n.11*. ibi: *Cui soli alias in præiudicium producentis illius dicta, etiam si de auditu fides haberi solet*. Farin. *de teſtib.q.62.à n.226*. & ex quam plurimis D.D. Ioseph Vela *differt.38.n.69.in fin.*

108 ¶ Lo otro. Por auer sido voluntad de los Fundadores, *que el Capellan no pueda tener Beneficio en la Iglesia de Alhama, ni su termino.* Y el dicho Licenciado Carlos Perez se halla actualmēte con el de Guetor, y Caxar, que es curado, y no compatible con esta Capellania, Spino *gloſſ. 3. ex nu.72*. donde pone clausula semejante a esta, y dize *ser iusto precepto*. Verall. *deciſ.290. in princ. & n. 3. cum ſeqq.* Gonçalez *in regul. de menſib. gloſſ. 15. nu.130*. Lotterius *de re benef. lib.3.q.23. in princip.*

Y si

109 ¶ Y si opusiere, que solo impide la jũta con Beneficio de la Iglesia de Alhama, y que no se ha de estender a otro, satisfazemos. Lo vno, auer mayor razon de incompatibilidad en este, que en Alhama, dõde pudiera dezir las Missas en la mesma Capilla, sin impedimẽto, y Guetor esta distãte ocho leguas, de alli, por ser en Granada dõde de necessidad ha de residir para seruirlo, *c. 2. c. cõquerente*, & ibi Gloss. *de Cleric. non residentib. c. Præterea, cap. relatum, de Præbend. Concilium Trident. sess.* 23. *c.* 1. Duarenus *de Sacris Ecclesiæ minist. libr.* 8. *c.* 5. Nauarr. *cons.* 19. *nu.* 9 *&* *cons.* 21. *nu.* 1. *&* 2.

110 ¶ Optimê ex prefatis iuribus, & alijs D. Valenç. *cõs.* 135. *n.* 69 ibi: *Vlterius facit in fauorem Gabrielis de Agreda, quod Licẽtiatus Sãtoyo ratione Beneficij Curati, quod habet in Sotoca, & annexis, nequit hanc Capellaniam obtinere, cum eius onera debeant per Capellanum adimpleri in Capella Sanctæ Mariæ Magdalenæ, sita in Parrochiali Sanctissimè Trinitatis, ciuitatis de Guete, à qua per sex leucas distat.* Et *n.* 83. ibi: *Nam quando Episcopus videt, quod præsentatus non valet deseruire secundo Beneficio, cum sit ad strictus primò nõ debet eum instituere in secundo.*

111 ¶ Neque tandem oberit, si se advirtiere, que estarâ en su facultad siendo declarado por successor desta Capellania, elegirla, y dexar el Beneficio de Guetor, porque se responderâ.

112 ¶ Lo vno. Que teniendo pretension con pleyto pendiente a entrar en la Capellania, y sin embargo opuestose a el Beneficio de Guetor, y obtenidolo, y entrado en possession del, fue visto renũciar aquella, y auer perdido la obcion, *Clem. gratia, de rescriptis*, ibi: *Gratia, vt de dignitate, vel Beneficio Curato renuntiare videris, si ante adeptionem eiusdem aliud Beneficium pacificè assequaris, quod simul de iure, cum dignitate, vel Beneficio virtute dictæ gratiæ tibi debito retinere non posses: licet illud resignaueris, vel sis resignare paritus*, vbi summarium textus sic: *Spectans Beneficium perdit gratiam, si consequitur aliud, quod cum illo, quod expectat.*

113 ¶ Y a nuestro intento, por la pendencia del pleyto, determina la Gloss. verb. *renuntiare*, ibi: *Idem tenent Inocent. & Compostellanus, in illo qui litigabat super beneficio, & recepit secundum, quod cum primò tenere nõ posset, scilicet, quod per hoc renuntiat liti*: ad text. *in c. si pauper, de Præbend. in* 6. *l. final, C. de codicillis*. Gonç. *in reg.* 8 *gloss.* 54. *nu.* 8. *&* *gloss.* 57. *n.* 6. ex multis D. Valenç. *cons.* 83. *nu.* 63. D. Larrea *decis. Granat.* 51. *num.* 32.

114 ¶ A que añadimos, que todas las vezes que el Beneficio que actualmente se possee, es de oposicion (como este de Guetor) y en caso de renunciarlo, no toque a el opositor de la Capellania, no tendrà lugar la obcion a ella: veluti notant in terminis Gonçal. *regula* 8. *gloss*. 34. *numer*. 81. Dom. Valenç. *cons*. 83. *numer*. 72. ibi: *Et sufficit ad excludendam optionem, quod Præbenda obtari non potest ab eo, cuius Præbenda, si eam reliquerit, ab alio obtari non potest*. Dom. Larrea *d. decis*. 51. *num*. 32. *in medio*.

115 ¶ Et tandem. Por tener ademas esta parte la presentacion de los Patronos, que tanto importa, ex consideratis supr. *à nu*. 78. *cum seqq*. y hallarse èl mas idoneo, habil, capaz, y sin impedimento alguno, para desde luego entrar sirviendo esta Capellania por su persona, y asistiendo a la Missa mayor, y visperas los Domingos, y dias de Fiesta de todo el año, con q̃ ad vnguem se executa la voluntad tã santa de los Fundadores, que deuemos guardar como ley, Auth. *de nupt*. §. *si verò*, *l*. 1. *C. de Sacros. Eccles*. cum vulgatis.

116 ¶ Sin darle extensiones, ni con sutilezas interpretarla, que es cosa peligrosissima en los Iuezes: maximê, in beneficialibus ex eleganti text. *in cap. dilecti* 6. *de iudic*. ibi: *Prouideans attentius, ne ita subtilitèr, sicut a multis fieri solet eiusmodi actio intentetur inquiratis, sed simplicitèr, & pure factum ipsum, & rei veritatem, secundum formam Canonum, & Sanctorum Patruum instituta inuestigare curetis*, & ibi gloss. verb. *subtilitèr*, sic: *Nota subtilitates in causis Ecclesiasticis reprobandas*. Anchar. *cons*. 295. *nu. fin*. Thusc. verb. *subtilitates*, *à nu*. 1. *cum seqq*. ex multis.

*Exclusion de don Pedro Luys Cabello.*

117 AVnque se opuso, no ha tratado de la prosecucion, ni tiene las calidades que el Derecho, y clausulas piden, y estar exerciendo oficios Seculares, y siẽdo de mas de 46. años de edad, no se ha Ordenado mas que de Corona, y Grados. Con que a todos visos que se considere este negocio, siempre se reconocerà ser notoria la justicia del Licẽciado D. Pedro del Castillo Vinuesa y Cabello, para que se determine en su fauor, como lo esperamos. Salva in omnibus tanti Iudicis dignissima censura.

L. D. Iuan de Herrera Pareja.